

Les grands principes du droit administratif

Édité par

François Bellanger et Frédéric Bernard

Table des matières

Sommaire	5
Avant-propos	7
THIERRY TANQUEREL	
Les grands principes : origine, état des lieux et perspectives	9
I Introduction	9
A. Captatio benevolentiae	9
B. Objet de l'exposé	9
II. Origines	10
A. La légalité	10
1. Source	10
2. L'évolution de la jurisprudence sur la légalité	12
3. L'évolution du principe de légalité	14
B. La montée en puissance des autres principes	15
III. Etat des lieux	18
A. Des principes expressément consacrés dans la Constitution fédérale	18
B. Une justiciabilité étendue et une portée modulée	19
1. Justiciabilité	19
2. Portée	20
C. Des rapports à géométrie variable entre les principes	21
1. Rapport d'intégration	21
2. Rapport de complémentarité	22
3. Rapport d'opposition	23
IV. Perspectives	24
A. Au-delà des principes, vers un droit à la bonne administration ?	24

B.	Quelques exemples envisageables de droits de bonne administration	26
1.	Un droit à la cohérence de l'administration	26
a.	Le cuisinier et l'architecte	26
b.	D'un principe politique à un principe juridique et à un droit	28
2.	Un principe de la bonne foi étendu	29
3.	De nouveaux droits procéduraux	31
C.	Les moyens de contrôle	31
1.	Les contrôles non juridictionnels	31
2.	Quelle justiciabilité ?	32
V.	Conclusion	33
	Bibliographie	34

CLÉMENCE GRISEL RAPIN

	La légalité	37
I.	Les fondements	37
A.	Introduction	37
B.	La légalité et la séparation des pouvoirs	37
C.	La légalité et l'Etat de droit	38
II.	Les sources et définitions	39
A.	Les sources	39
B.	Les délimitations	40
C.	Les définitions	41
1.	Une définition en deux sous-principes	41
2.	La suprématie de la loi	41
3.	La réserve de la loi : l'exigence d'une base légale (suffisante)	42
a.	La définition générale	42
b.	L'exigence d'une base légale d'une densité suffisante	43
c.	L'exigence d'une base légale suffisante en termes de hiérarchie des normes	44

III. Le champ d'application	44
IV. La portée	45
A. L'exigence de rang	45
1. En vertu de l'article 164 Cst.	45
2. En vertu de l'article 36 Cst.	46
B. L'exigence de densité normative	47
V. Les correctifs	48
A. La liberté d'appréciation et la latitude de jugement ...	48
B. La délégation législative	50
C. La clause générale de police	51
1. Introduction	51
2. Les fondements	51
3. Les conditions	52
VI. Le contrôle du respect de la légalité	53
A. L'objet	53
B. La portée	53
1. Dans le cadre d'un contrôle concret	53
2. Dans le cadre d'un contrôle abstrait	54
C. Les limites du contrôle judiciaire	55
1. Du droit cantonal	55
2. Du droit fédéral	56
3. De la liberté d'appréciation et de la latitude de jugement	57
VII. Conclusion	59
Bibliographie	60

FRANÇOIS BELLANGER

Le principe de la proportionnalité	63
I. Introduction	63
II. Un principe historique	64
III. La proportionnalité comme pilier de l'état de droit	69

A.	La proportionnalité comme instrument d'orientation de l'exercice du pouvoir d'appréciation	71
B.	La proportionnalité comme condition d'adoption d'une décision	74
C.	La proportionnalité comme élément de la pesée d'intérêts	76
D.	La proportionnalité comme composante du principe d'équivalence	76
E.	La proportionnalité comme élément de l'interdiction du formalisme excessif	78
IV.	Les composantes du principe de la proportionnalité	78
V.	L'application judiciaire du principe de la proportionnalité	82
VI.	Conclusion	84
	Bibliographie	86

PHILLIP LANDOLT

	La proportionnalité comme principe réglant le pouvoir d'appréciation en droit anglais et américain	87
I.	L'évidence de la proportionnalité comme institution juridique	87
II.	La portée de cette contribution	89
III.	Le droit anglais	90
A.	Le contrôle traditionnel du pouvoir d'appréciation ...	90
B.	L'évolution de l'examen de la <i>Wednesbury rationality</i>	92
C.	Le contrôle du caractère injustifié d'une décision en matière de droits reconnus par la <i>common law</i>	98
D.	Conclusion	102
IV.	Le droit américain	103
A.	La pesée des intérêts (publics et privés) selon l' <i>Administrative Procedure Act</i>	103
B.	Le <i>balancing</i> : pendant américain du principe de proportionnalité?	107

C. Les tentatives d'introduction d'un véritable principe de proportionnalité en droit américain, et l'hostilité d'une partie de la doctrine et de la jurisprudence à cette démarche	108
D. Conclusion	109

VÉRONIQUE BOILLET

L'égalité de traitement

<i>Portée pratique à l'aune de la pandémie</i>	111
I. Introduction	111
II. L'égalité de traitement	112
A. L'égalité dans la loi	114
1. Rappel théorique	114
2. Exemples en lien avec la pandémie	117
B. L'égalité devant la loi	121
1. Rappel théorique	121
2. Exemples en lien avec la pandémie	123
III. Aspect choisi – certificat COVID et égalité de traitement	124
IV. Conclusion	133

MILENA PIREK

L'application du droit dans le temps

et la non-rétroactivité	135
I. Introduction	135
II. Le droit intertemporel et ses principes	136
A. Le droit intertemporel	136
B. La règle de base de droit intertemporel	137
C. Les principes généraux de droit intertemporel	137
1. Le principe de non-rétroactivité des lois	138
2. Le principe de l'effet immédiat de la loi	138

III. Le principe de non-rétroactivité des lois	139
A. La définition	139
B. Les fondements	140
C. La portée	142
1. L'interdiction de la rétroactivité proprement dite	142
2. Les lois visées	143
D. L'identification d'un cas de rétroactivité	145
1. L'examen du fait juridiquement déterminant	145
2. Le degré de réalisation et l'attribution temporelle du fait juridiquement déterminant	145
3. Des exemples jurisprudentiels	146
a. L'ATF 101 Ia 82	146
b. L'arrêt du TAF F-1034/2019 du 7 décembre 2020	147
E. Les conditions de la dérogation au principe	147
1. La condition tirée du principe de l'intérêt public	148
2. La condition tirée du principe de la légalité	149
3. La condition tirée du principe de la proportionnalité	150
4. La condition tirée du principe de l'égalité de traitement	151
5. Le respect des droits acquis	152
IV. Conclusion	153

FRÉDÉRIC BERNARD

La protection de la bonne foi	155
Introduction	156
I. Fondements	157
A. Contenu	157
B. Reconnaissance en droit public	161
1. Droit fédéral	162
2. Doctrine	165
3. Droit cantonal	166

C.	Omniprésence dans l'ordre juridique	167
1.	Autres domaines juridiques	168
2.	Rapports entre droit public et droit privé	170
II.	Mise en œuvre	171
A.	Nature juridique	171
B.	Incarnations actuelles	173
1.	Incarnations principales	173
a.	Interdiction de certains comportements	174
aa.	Les comportements contradictoires	174
ab.	L'abus de droit et la fraude à la loi	176
b.	Protection de la confiance	177
aa.	En général	178
ab.	Les promesses effectives et renseignements erronés de l'autorité	181
2.	Incarnations auxiliaires	185
C.	Portée et rapports avec les autres principes de droit administratif	187
1.	Portée	188
2.	Rapports avec les autres principes	189
III.	Consolidation et expansion	191
A.	Consolidation	191
1.	Autorités liées	192
2.	Mise en œuvre intégrale	193
B.	Expansion	194
	Table des matières	197